



ת"פ 13793/08/15 - מדינת ישראל נגד דניאל מלול

בית משפט השלום ברמלה

ת"פ 13793-08-15 מדינת ישראל נ' מלול

בפני כב' השופט ד"ר עמי קובו, סגן הנשיאה
בעניין: מדינת ישראל

המאשימה

נגד

דניאל מלול

הנאשם

ב"כ המאשימה: עוה"ד דפנה קרפל ועמוס כהן

ב"כ הנאשם: עו"ד ארז צברי

גזר דין

רקע

1. הנאשם הורשע בהתאם להודאתו בעובדות כתב האישום בעבירת **איסור הפצה**, לפי סעיף 7(א) לחוק המאבק בתופעת השימוש בחומרים מסכנים, תשע"ג-2013.
2. על-פי המתואר בעובדות כתב האישום, בתאריך 24.11.13, סיכם בשיחת טלפון אדם בשם יוסי עם השוטר סמוי כי יספק לו שלוש שקיות של סם מסוג "נייס גאי" בתמורה ל-120 ₪ עבור כל שקית. בהמשך, התקשר הנאשם אל השוטר, מסר לו כי הוא השליח וקיבל ממנו פרטים באשר למקום המפגש. בהמשך למתואר, הגיע הנאשם אל מקום המפגש ונתן לשוטר 3 שקיות ובהם חומר מסוכן מסוג AB-PINACA בתמורה ל-400 ₪.
3. הנאשם הודה והורשע בכתב האישום ונשלח לקבלת תסקיר שירות מבחן.

תסקיר שירות המבחן

4. על פי תסקיר שירות המבחן, זומן הנאשם ארבע פעמים לשירות המבחן ולא התייצב לאף אחת מהפגישות אשר נקבעו לו. משכך, לא ניתנה כל חוות דעת בעניינו. כמו כן, מסר שירות המבחן כי הוא ספקן באשר לרצונו והבנתו של הנאשם את חשיבות הליך האבחון וכן באשר ליעילות שבהמשך ניסיונות ליצירת קשר עימו.

חו"ד הממונה על עבודות השירות

5. הנאשם הוזמן לממונה על עבודות השירות ביום 2.8.16 ולא התייצב. בהמשך זומן פעם נוספת ביום 29.8.16 ולא התייצב בשנית. בעקבות בקשתו של הנאשם להזדמנות נוספת, נשלח הנאשם בשלישית לממונה על עבודות השירות ביום 10.10.16 ושוב לא התייצב. לפני משורת הדין זומן הנאשם ברביעית לממונה על עבודות השירות ביום 14.11.16 ושוב לא התייצב בפני הממונה. על אף זאת נשלח

עמוד 1



הנאשם 20.12.16 פעם נוספת לשירות המבחן. מחו"ד הממונה שהתקבלה עלה כי בבדיקת שותן שנערכה לו נמצאה עדות לשימוש בסמים מסוג קוקאין. בדיון שנערך ביום 3.1.17, מסר הנאשם כי הוא אינו משתמש בסמים וכי הוא היה במסיבה בה ככל הנראה עישנו לידו. על כן ביקש הנאשם שתינתן לו הזדמנות נוספת לקבלת חוות דעת הממונה על עבודות השירות, וזו אכן ניתנה לו. בחוות הדעת הממונה מיום 8.1.17 נמסר כי בחיפוש שנערך על גופו של הנאשם, עת הגיע למשרדי הממונה בכדי לבצע בדיקת שותן, נמצאה, במהלך בדיקת השותן, כוס שותן מוכנה במבושיו וכי הנאשם ניסה לזייף את תוצאות בדיקת השותן. נוכח זאת, נמצא הנאשם לא מתאים לביצוע עבודות שירות.

טיעוני הצדדים

6. לטענת ב"כ המאשימה, עוה"ד דפנה קרפל ועמוס כהן, הנאשם יליד 1990, נעדר הרשעות קודמות. הערך החברתי הינו פגיעה בחברה. מדובר בחומר שאינו מפקח ובעבירה שמגדילה את מעגלי הפגיעה. הפגיעה בערך המוגן משמעותית. על אף העובדה שהנאשם הורשע רק באירוע אחד, נראה מעובדות כתב האישום כי מדובר על משהו שכבר נעשה בעבר. הנאשם היה מודע למעשיו, תכן אותם, תיארם עם השוטר וגבה את הכסף. בשנת 2014, לאחר ביצוע העבירה, הוכנס החומר לפקודת הסמים המסוכנים. מתחם העונש הינו בין 6 ל- 12 חודשי מאסר. הנאשם נשלח לממונה ולא התייצב, בהמשך התייצב ומסר בדיקות שותן שהעידו על שימוש בסמים. נוכח העובדה כי החומר המסוכן לא היה אז בפקודת הסמים ונוכח ההודאה והחיסכון בזמן שיפוטי עתרו ב"כ המאשימה להשית עונש ברף הנמוך של המתחם לצד מאסר על תנאי, קנס, פסילת רישיון נהיגה בפועל ועל תנאי וכן חילוט הכסף שנתפס.
7. לטענת ב"כ הנאשם, עו"ד ארז צברי, מדובר בנאשם ללא עבר פלילי. העבירה נעברה לפני למעלה משלוש שנים. החומר הוכרז כחומר אסור בהפצה רק כחודש לפני ביצוע העבירה (נ/1). הנאשם עבר בשנה האחרונה טלטלה קשה בפן הכלכלי ובפן המשפחתי. הנאשם אמנם לא שיתף פעולה עם שירות המבחן, אבל לקח אחריות על מעשיו והודה בהזדמנות הראשונה כבר במשטרה. הנאשם לא ידע שמדובר בחומר אסור. מדובר במקרה חד פעמי. הנאשם עובד באופן מסודר כשליח. פסילת רישיון הנהיגה שלו תפגע בפרנסתו. הנאשם מתגורר עם הוריו והוא כמעט חסר כל. לפיכך, עתר ב"כ הנאשם להסתפק במאסר מותנה.
8. הנאשם הביע חרטה על מעשיו.

דין - קביעת מתחם העונש ההולם

9. חוק המאבק בתופעת השימוש בחומרים מסכנים, אשר נכנס לתוקפו ביום 6.8.13, נועד להתמודד עם תופעה שבה יוצרו חומרים מסוכנים אשר הרכבם הכימי שונה מעת לעת באופן, אשר לא איפשר למחוקק די זמן כדי לעדכן את התוספת לפקודת הסמים ולאסור עליהם כסמים מסוכנים.
10. על תכלית החוק והערכים המוגנים על-פיו ניתן ללמוד מדברי ההסבר להצעת החוק (ה"ח הממשלה 483, עמ' 1020 מיום 3.7.13):

"בשנים האחרונות נפוצה במדינת ישראל תופעה של שימוש ב"סמים חוקיים" לכאורה. המדובר בחומרים אשר בדומה להשפעות הנגרמות משימוש בסמים, השימוש בהם גורם להשפעות פסיכואקטיביות. חומרים אלה (להלן - חומרים מסכנים) כובשים את שוק המשתמשים במהירות, עוד לפני שעלה בידי הרשויות לאסור על השימוש בהם. בשל העובדה שאינם נכללים בפקודת הסמים



המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973 (להלן - פקודת הסמים המסוכנים), הם מיוצרים ומופצים באופן גלוי, לכל דורש למרות הסיכון הרב הנשקף מהם. במיוחד מקובל השימוש בהם בקרב בני נוער וצעירים..."

11. על מידת חומרת המעשה ניתן ללמוד אף מהעונש אשר קבע המחוקק בצידה של העבירה:
"לא ייצר אדם חומר אסור בהפצה, לא ימכרו, לא יציגו למכירה, לא יבאו, לא ייצאו, לא יספקו, לא יסחר בו או יעשה בו עסקה אחרת ולא יחזיק בו במטרה לעשות אחת מהפעולות האמורות; העובר על הוראות סעיף זה, דינו - מאסר שלוש שנים."
12. כתב האישום מתאר אירוע אחד, ומכאן שיש לקבוע בגינו **מתחם עונש הולם אחד**.
13. במקרה דנן, **הערכים החברתיים** אשר נפגעו הינם הגנה על שלום הציבור מפני פגיעתם הקשה של חומרים מסכנים.
14. בחינת **מידת הפגיעה בערך המוגן** מובילה למסקנה כי הפגיעה בערך המוגן הינה ברף ממשי. הנאשם סיפק את החומר המסוכן מסוג AB-PINACA לשוטר סמוי בתמורה ל- 400 ₪.
15. על מידת הפגיעה הרבה בערך המוגן ניתן ללמוד מכך שבחודש אוגוסט 2014, לאחר מועד ביצוע העבירה, הוסף החומר לתוספת לפקודת הסמים המסוכנים [נוסח חדש], תשל"ג-1973, כך שמכירה של החומר האמור כיום, מהווה עבירה לפי פקודת הסמים.
16. בחינת **מדיניות הענישה הנוהגת** מעלה כי במקרים דומים הוטלו על נאשמים עונשים במנעד רחב כמפורט להלן:
א. בעפ"ג (מח' ב"ש) 16702-12-14 **פייסחוב נ' מדינת ישראל** (11.2.15), התקבל ערעורו של נאשם אשר הורשע בארבע עבירות של איסור הפצת חומר אסור בהפצה, הנאשם החזיק בביתו 7 יחידות של חומר מסכן מסוג PB-22 במשקל כולל של 88.56 גרם ויחידה של חומר מסכן מסוג AB-PINACA במשקל 1.06 גרם, וכן סיפק לאחר יחידה של חומר מסכן מסוג AB-FUBINACA; כמו כן סחר בחומר מסכן והחזיק בו למטרות הפצה, בכך שמסר לאחר יחידה של חומר מסכן מסוג AB-FUBINACA תמורת סך של 50 ₪; ואף החזיק בביתו יחידה של חומר מסכן מסוג PB-22 במטרה להפיצו. נקבע מתחם ענישה הולם שבין 4 ל-12 חודשי מאסר ביחס לשלוש העבירות הראשונות; ומתחם עונש הולם שבין מאסר מותנה לבין 6 חודשי מאסר ביחס לעבירה הרביעית. הנאשם בעל עבר פלילי, נידון ל-13 חודשי מאסר בפועל.
ב. בעפ"ג (מח' מרכז-לוד) 47767-06-14 **מור נ' מדינת ישראל** (6.7.14), נדחה ערעורו של נאשם, אשר הורשע בשתי עבירות של איסור מכירה, יבוא ויצור חומר אסור. הנאשם מסר לשוטר סמוי שקיות של החומר "ניס גיא" תמורת תשלום. לנאשם עבר פלילי משמעותי. נידון ל-7 חודשי מאסר בפועל, לצד עונשים נלווים.
ג. בת"פ (ב"ש) 15892-12-13 **מדינת ישראל נ' פראג'** (24.3.14), הורשע נאשם בעבירות של איסור מכירה של חומר מסכן ובהחזקת סם לצריכה עצמית. הנאשם סחר במסיבה בחומר מסוכן וזאת למול שוטר ואף החזיק 1 גרם קוקאין ו-1.8 גרם חשיש לצריכה עצמית. לנאשם עבר פלילי. נידון ל-12 חודשי מאסר בפועל.
ד. בת"פ (אשד') 52877-10-13 **מדינת ישראל נ' פודבוב** (18.3.14), הורשע נאשם לפי



הודאתו, בביצוע שתי עבירות של הפצת חומר מסכן לפי ס' 7(א) לחוק. הנאשם, יליד 1991, מכר בשתי הזדמנויות שונות שקית ובה חומר מסכן המכונה "נייס גיא", תמורת תשלום. לחובת הנאשם הרשעה אחת. נידון לעשרה חודשי מאסר בפועל.

ה. בת"פ (אש') 20825-08-14 **מדינת ישראל נ' יהודה** (21.9.14), הורשע נאשם בעבירה של מכירת חומר אסור בהפצה לסוכן משטרי סמוי, בכך שמכר יחידה אחת של חומר מסוג-AB-CHMINACA תמורת 100 ₪. נקבע מתחם ענישה שנע בין חודש ל-3 חודשי מאסר בפועל או בעבודות שירות. על הנאשם, בעל עבר פלילי, הוטלו 60 ימי מאסר בפועל ועונשים נלווים.

ו. בת"פ (רמ') 16980-01-14 **מדינת ישראל נ' יחזקאל** (20.11.14), הורשעו הנאשמים בעבירה של איסור ייצור חומר אסור בהפצה. הנאשמים החזיקו 405 שקיות, בהם היה חומר מסוכן מסוג PB 22. הנאשמים צעירים, אחד מהם ללא עבר פלילי והשני בעל הרשעה אחת שאינה רלוונטית. נידונו ל-6 חודשי עבודות שירות ועונשים נלווים.

ז. בת"פ (אש') 26729-05-14 **מדינת ישראל נ' אלגריסי** (2.7.14) הורשע נאשם בשתי עבירות של מכירת חומר אסור בהפצה, בכך שבשתי הזדמנויות שונות מכר לסוכן משטרי סמוי יחידה אחת של חומר מסוג AB-CHMINACA תמורת 50 ₪; בנוסף, החזיק בביתו שש שקיות נוספות מאותו חומר. נקבע מתחם ענישה שנע בין חודש ל-3 חודשי מאסר בפועל או לריצוי בעבודות שירות. על הנאשם, בעל עבר פלילי, הוטלו 4 חודשי מאסר בפועל ועונשים נלווים.

ח. בת"פ (ק"ג) 36953-04-14 **מדינת ישראל נ' קרקולוב** (28.9.14) הורשע נאשם בעבירה של מכירת חומר אסור בהפצה, בכך שמכר בצוותא חדא עם אחר, לסוכן משטרי, חומר מסוכן מסוג AB-FUBINACA במשקל של 7.82 גרם נטו, תמורת 100 ₪. נקבע מתחם ענישה הולם שנע בין 5 ל-12 חודשי מאסר בפועל. על הנאשם, נעדר עבר פלילי, נגזרו 5 חודשי מאסר לריצוי בעבודות שירות ועונשים נלווים.

ט. בת"פ (ק"ג) 49374-04-14 **מדינת ישראל נ' בכר** (19.7.15) הורשע נאשם בכך שמכר לסוכן משטרה חומר מסוכן מסוג PB22 בסך 100 ₪, בהזדמנות הראשונה, ושתי שקיות של חומר מסוג AB-FUBINACA בסך 100 ₪. לנאשם אין עבר פלילי, נידון ל-3 חודשי עבודות שירות ועונשים נלווים.

י. בת"פ (רמ') 58372-12-14 **מדינת ישראל נ' ציקואשווילי** (2.11.15), הורשע נאשם בכך שהחזיק ברכבו 25 יחידות של חומר מסוג PB-22 במטרה לבצע בו סחר. הנאשם אב לשלושה ילדים קטנים, נעדר עבר פלילי. נידון לחודשיים עבודות שירות.

17. במסגרת **הנסיבות הקשורות בביצוע העבירה** (סעיף 40 ט' לחוק), יש לתת את הדעת לכך שהנאשם התקשר אל השוטר, לאחר שהשוטר שוחח עם אחר בדבר רכישת "נייס גיא", מסר לו כי הוא השליח וקיבל ממנו פרטים באשר למקום המפגש. בהמשך, הגיע הנאשם למקום המפגש ומסר לשוטר חומר מסוכן מסוג AB-PINACA בתמורה ל-400 ₪. מכאן ניתן ללמוד כי למעשיו של הנאשם קדם תכנון. כמו כן, אילולא נתפסו החומרים על ידי המשטרה, הם היו עלולים להיות מופצים בקרב הציבור.

18. בהתאם לתיקון 113 לחוק העונשין (סעיף 40 יג'), סבורני כי **מתחם העונש ההולם** הינו החל מעבודות שירות ברף הנמוך ועד ל-10 חודשי מאסר בפועל.



19. במקרה דנן, לא קיימים שיקולים אשר מצדיקים סטייה מהמתחם, לחומרה או לקולא.

גזירת העונש המתאים לנאשם

20. בגזירת העונש המתאים לנאשם, בגדרי מתחם העונש ההולם, יש להתחשב **בנסיבות שאינן**

קשורות בביצוע העבירה (סעיף 40 יא'). במסגרת זו מן הראוי לתת את הדעת לכך שהנאשם יליד 1990, נעדר עבר פלילי ומתגורר בבית הוריו. הטלת עונש מאסר בפועל, גם אם לתקופה קצרה תפגע בו. הנאשם הודה במיוחס לו כבר בחקירת משטרה, הביע חרטה על מעשיו ונטל עליהם אחריות. עוד יש לתת את הדעת לחלוף הזמן מאז ביצוע העבירה בשים לב לכך שהעבירה בוצעה בנובמבר 2013 ואילו כתב האישום הוגש באוגוסט 2015. כמו כן, עולה כי מאז ביצוע העבירה לא נרשמו לחובתו עבירות נוספות.

21. עוד יש לציין כי הנאשם הוזמן לשירות המבחן ארבע פעמים ובהם לא להתייבב, ומשכך לא ניתן תסקיר בעניינו. כמו כן, נשלח הנאשם לקבלת חוות דעת הממונה על עבודות השירות ומסר בדיקת שתן המעידה על שימוש בקוקאין. בהמשך, בתום שמיעת הטיעונים לעונש, ביקש הנאשם שתינתן לו הזדמנות נוספת לקבלת חוות דעת הממונה על עבודות השירות, וזו אכן ניתנה לו. ואולם, בחוות הדעת הממונה מיום 8.1.17, עולה כי בחיפוש שנערך על גופו של הנאשם במהלך בדיקת השתן, נמצאה כוס שתן מוכנה במבושיו וכי הנאשם ניסה לזייף את תוצאות בדיקת השתן. נוכח העדר שיתוף הפעולה של הנאשם והתנהלותו בפני הממונה על עבודות השירות סבורני כי אין מנוס אלא לגזור על הנאשם עונש מאסר לריצוי מאחורי סורג ובריה, ובנסיבות אלו אין לו לנאשם להלין אלא על עצמו.

22. עוד יש לתת את הדעת לשיקול **הרתעת היחיד** בגדרו של המתחם, וזאת בשים לב לחוסר שיתוף הפעולה של הנאשם עם שירות המבחן ועם הממונה על עבודות השירות על אף ההזדמנויות הרבות שניתנו לו.

23. באיזון בין השיקולים השונים, סבורני כי יש לגזור על הנאשם עונש מאסר בכליאה ברף הנמוך של המתחם לצד עונשים נלווים.

סוף דבר

24. **אשר על-כן, הנני גוזר על הנאשם את העונשים הבאים:**

א. **חודשיים מאסר בפועל, לריצוי מאחורי סורג ובריה.**

הנאשם יתייבב לריצוי מאסרו בבית הסוהר הדרים ביום 2.4.17 עד השעה 10:00, כשברשותו תעודת זהות או דרכון. על הנאשם לתאם את הכניסה למאסר, כולל האפשרות למיין מוקדם, עם ענף אבחון ומיין של שב"ס, טלפון: 08-9787377, 08-9787336.

ב. 4 חודשי מאסר על תנאי, לבל יעבור הנאשם במשך שלוש שנים מיום שחרורו מן המאסר על העבירה בה הורשע או עבירה מסוג פשע לפי פקודת הסמים.

ג. קנס כספי בסך של 1,000 ₪ או 10 ימי מאסר תמורתו. הקנס ישולם ב- 2 תשלומים חודשיים שווים ורצופים, שהראשון שבהם ביום 1.6.17. לא ישולם תשלום כלשהו במועדו, תעמוד היתרה לפירעון מיידי.

ד. 6 חודשי פסילה על תנאי מלקבל או להחזיק ברישיון נהיגה, לבל יעבור הנאשם במשך שנתיים עמוד 5



מהיום כל עבירה לפי פקודת הסמים המסוכנים.

ה. הכסף שנתפס בסך של 400 ₪ יחולט.

לאחר היות גזר הדין חלוט, הסם יושמד בכפוף לכל דין.

להבטחת התייצבות הנאשם לריצוי מאסרו, יחתום הנאשם כעת על התחייבות עצמית בסך של 10,000 ₪. ככל שלא תיחתם ההתחייבות, ייאסר הנאשם כעת.

מזכירות בית המשפט תמציא העתק גזר דין לשירות המבחן.

זכות ערעור לבית-המשפט המחוזי תוך 45 ימים.

ניתן היום, ט"ז שבט תשע"ז, 12 פברואר 2017, בהעדר הצדדים.